Autoriteit
Consument & Markt

Ministerie van Infrastructuur en Milieu

Postbus 20901
2500 EX 'S-GRAVENHAGE

Den Haag, 13 NOV. 2013

Aantal bijlage(n):
Uw kenmerk:
Ons kenmerk: ACM/DM/2013/205895

Onderwerp: Advies ACM inzake waddenveren (Kamerstukken II 33 750-XII, nr. 8)

Geachte ...,

Op 6 november 2013 hebt u een gesprek gehad met enkele medewerkers van de Autoriteit Consument en Markt (ACM).

Aanleiding voor dit gesprek waren de vragen van de CDA-fractie aan de staatssecretaris van Infrastructuur & Milieu (I&M) over het dossier waddenveren uit het schriftelijk overleg van 28 oktober 2013 (Kamerstukken II 33 750-XII, nr. 8). In het bijzonder gaat het om de vraag of de staatssecretaris ACM om een advies kan vragen ter zake van het voornemen om de overeenkomst tussen Rijkswaterstaat (RWS) en EVT voor de huur van een aanlegsteiger eenzijdig op te zeggen per 1 februari 2014, en dat vóór 20 november 2013 aan de Tweede Kamer te zenden.

Ik hecht er aan een aantal elementen van de gedachtewisseling schriftelijk aan u te bevestigen.

In de eerste plaats is de genoemde termijn voor ACM te kort om onderzoek te doen en een definitief standpunt te bepalen over de geoorloofdheid van de opzegging van de huurovereenkomst vanuit mededingingsrechtelijk perspectief. De vraag of sprake is van misbruik van een economische machtspositie (artikel 24 Mededingingswet (Mw)) vergt immers grondig onderzoek waarbij ook de inzet van toezichtbevoegdheden nodig kan zijn.

Om toch tegemoet te komen aan uw wens om inhoudelijk met ACM van gedachten te wisselen over dit dossier, hebben mijn collega's op basis van de bij ACM beschikbare informatie voorlichting gegeven over de toepasselijkheid van het mededingingsrecht op de beëindiging van de huurovereenkomst voor de aanlegsteiger door RWS waarbij de afzonderlijke elementen voor de vaststelling van een overtreding van artikel 24 Mw zijn langsgelopen.

ACM begon het gesprek met de mededeling dat zij ernstige bedenkingen heeft bij de gang van zaken rondom dit dossier, omdat op het eerste gezicht aan de elementen voor een overtreding van artikel 24 Mw lijkt te zijn voldaan. De opzegging van een lopende huurovereenkomst door een onderneming met een economische machtspositie is mededingingsrechtelijk gezien namelijk

Muzenstraat 41 | 2511 WB Den Haag
Postbus 16326 | 2500 BH Den Haag
T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55
info @acm.nl | www.acm.nl | www.consuwijzer.nl

Autoriteit
Consument & Markt

bijzonder risicovol als dat de concurrentie op lager gelegen markten uitsluit of beperkt (i.c. de (mogelijke) markt voor veerdiensten). De opzegging van de huurovereenkomst lijkt in dit geval direct tot gevolg te hebben dat de concurrentie tussen de zittende vervoerders EVT en TSM/Doeksen om personen-, vracht- en autovervoersdiensten van het vasteland naar Terschelling geheel wordt uitgesloten. Het is niet aannemelijk dat EVT per 1 februari 2014 over een reëel alternatief kan beschikken voor de aanlegsteiger van Rijkswaterstaat. Voorwaarde is wel dat de verhuur van de aanlegsteiger een economische activiteit van Rijkswaterstaat is, maar er zijn precedenten van nationale en Europese toezichthouders waaruit blijkt dat de verhuur van diverse soorten haveninfrastructuur eerder als economische activiteit is aangemerkt. Bij de beoordeling of sprake is van een economische activiteit maakt het overigens niet uit of de verhuurder een bedrijf of de overheid is. Mocht inderdaad sprake zijn van misbruik van een economische machtspositie, dan is de vervolgvraag of voor de opzegging van de huurovereenkomst een objectieve rechtvaardiging bestaat. Dat laatste is dan aan RWS (de Staat) om te bewijzen.

Voor vragen over deze brief kunt u contact opnemen met

Hoogachtend,

Autoritdit Consument en Markt
namens deze,